21. Společnost podle občanského práva, tichá společnost

**1. SMLOUVA O SPOLEČNOSTI**

A) **pojem a význam společnost**

* **zaváže-li se smlouvou několik osob sdružit jako společníci za společným účelem činnosti nebo věci**
* podstatné náležitosti: a) dohoda o společném účelu, b) ujednání o vkladu či závazku k činnosti
* společnost mohou založit nejméně 2 osoby (FO či PO), „společnost občanského práva“
* forma není předepsána (**X** pokud je majetkový vklad 🡪 soupis vkladu společníků s podpisy)
  + **1. nemá právní subjektivitu** (jde o obligaci)
* podílové spoluvlastnictví společníků (vložený majetek), solidární ručení za dluhy
  + **2.** **společný účel** (výdělečný i nevýdělečný, krátkodobý i dlouhodobý, musí být dovolený)
* úprava v OZ převážně **dispozitivní charakter** (X zákaz lví společnosti, omezení p. na informace)
* **výhoda:** neformálnost založení 🡪 bez nutnosti smlouvy v kvalifikované formě a registrace v určeném rejstříku X **nevýhoda:** absence právní osobnosti
* **využití:** např. v oblasti veřejných zakázek 🡪 dodavatelé nejsou schopni plnit samostatně, a tak uzavřou smlouvu o společnosti; i v rámci OK: např. dohoda o hlasování akcionářů, pomocná funkce u jiných PJ (na spolek, kt. nebyl zapsán do VR, se použije úprava společnosti)
* i jako subsidiární úprava u OK (hlavně u osobních společností, u kapitálových max. povinnost loajality)

B) **P@P společníků**

* **členství**🡪 je osobní povahy, účast nelze převést na jiného (je to obligace); obsah: vzájemná P@P
* **povinnost** **podporovat dosažení společného účelu**
* **povinnost loajality** vůči ostatním společníkům
* **povinnost přispět**: vnést vklad či se zavázat k určité činnosti 🡪*pracovní X kapitálová X smíšená sp.*
* za činnost > právo na podíl na zisku, u věcí > stávají se spoluvlastníky nebo právo užívat/požívat
* **zákaz konkurence**: nic, co konkuruje společnému účelu (X výslovný souhlas společníků)
* 1. zdrží se, 2. nahradí škodu, 3. vyloučen, 4. aby jednání bylo prohlášeno „na společný účet“ , 5. postoupení práva na odměnu
* **právo na rozdělení majetku** nabytého za trvání společnosti (nejsou-li spoluvl. podíly určeny > jsou stejné) **X** zákaz tzv. lvího podílu *(societas leonina)*(***=*** vyloučení společníka z práva na podílu)
* **povinnost nést ztrátu** – rovným dílem, lze upravit; vyloučit ji lze, ale nemá účinky proti 3. osobám
* **právo rozhodovat** o záležitostech společnosti 🡪 většina hlasů **X** změna smlouvy– jednomyslně; kvórum i počet hlasů na společníka lze smluvně upravit
* **právo správy** společné věci – ale mohou pověřit správce (může být i třetí osoba)
* **právo na informace** – od správce (pravidelná vyúčtování)

C) **společnost jako organizace**

* je to obligace, přesto má určité **organizační rysy**:
  + **rozhodování o nejvýznamnějších otázkách** – vždy všichni společníci (paralela s nejvyš. orgánem OK)
  + **správa společnosti** (spol. záležitostí) – všichni společně, popřípadě některý z nich či třetí osoba (záleží na smlouvě); vnitřní záležitosti (plánování výroby, účetnictví), nakládání se spol. majetkem
  + **zastupování společnosti** (jednání vůči 3. osobám) – všichni společně, jelikož společnost nemá právní subjektivitu, ledaže je smlouvou o zastupování pověřen některý z nich či třetí osoba

↪ zde je výjimka – jedná-li kterýkoliv společník ve společné záležitosti se třetí osobou, považuje se za příkazníka všech společníků a jeho jednání zavazuje všechny společníky

D) **vznik a zánik**

* **vznik**: uzavřením smlouvy 🡪 není předepsaná forma (**X** zpřísnění formy zvl. zákony – př. z. o advokacii)
* **zánik členství** společníka > společnost trvá (krom zániku 1 ze 2 společníků > nemůže být 1 společník)
* **vystoupit** **lze** **kdykoliv** a to z jakéhokoliv či bez důvodu (omezení: nevhodná doba pro společnost, hrozící újma ostatním > pak jen když má vážný důvod)
* **lze** **vyloučit** (podstatné porušení povinnosti, insolvenční řízení na jeho majetek)
* **smrtí** (není-li ujednáno, že platí pro dědice jako p. nástupce)
* **zánik společnosti** – ze zákona:
* 1. **dohoda** o zániku, 2. **splnění** podmínek smlouvy, 3. **dosažení účelu**, 4. dosažení účelu se stane **nemožným**, 5. uplynutí doby, 6. zaniklo členství 1 společníka u 2členné spol.

**2. SMLOUVA O TICHÉ SPOLEČNOSTI**

A) **obsah, forma, povaha a funkce**

* tichý společník se **zavazuje k vkladu, kterým se bude podílet** po celou dobu trvání tiché společnosti ***na výsledcích*** **podnikání podnikatele**, a podnikatel **se zavazuje platit** tichému společníkovi **podíl na zisku**
* podstatné náležitosti: a) povinnost tichého společníka k vkladu

b) závazek podnikatele platit mu podíl na zisku

* časté vedlejší náležitosti: výše podílu na zisku, splatnost, způsob vložení předmětu vkladu atd.
* obecný rámec jednání 🡪**povinnost jednat poctivě**
* jde o obligační vztah mezi podnikatelem a tichým společníkem (jakákoli FO/PO)
* forma není předepsána
* funkce:
* jedním z nástrojů financování podnikatelské činnosti
* diskrétní formou účasti na podnikání (kapitálová investice), „tichá účast“ není veřejně deklarována🡪 není evidována v OR či jiném rejstříku, ani se nezakládá do sbírky listin

↪ možnost zneužití tiché smlouvy 🡪 avšak podléhá sankcím

B) **smluvní strany**

* osoba přijímající tichou účast **musí být vždy podnikatel** (výjimka: nesmí být v.o.s., musí celý zisk rozdělit mezi společníky); tichý společník: jakákoli česká/zahraniční FO/PO
* smlouvu může s OK uzavřít i její společník; s podnikatelem i jeho ZC
* podnikatel může uzavřít více smluv o tiché společnosti, nebo jednu smlouvu s více tichými společníky (pak jsou solidárními dlužníky i věřiteli)

C) **vklad tichého společníka**

* **vklad a předmět vkladu**🡪 vkladem se rozumí peněžní vyjádření hodnoty předmětu vkladu
* předmět vkladu = věc, kterou t. společník vkládá do t. společnosti (peníze či jiná (ne)movitá věc)
* způsobilé jsou 1. obchodovatelné věci, 2. které lze ocenit v penězích, 3. s nimiž je T společník oprávněn nakládat
* dispozitivní pravidlo – je-li předmětem vkladu nemovitá věc 🡪 podnikatel nabývá (pouze) užívacího a požívacího práva k nemovitosti; je-li jím movitá věc > má se za to, že se stal vlastníkem

D) **P@P smluvních stran**

* P@P tichého společníka:
* **vkladová povinnost t. společníka:** předat předmět vkladu anebo umožnit s ním nakládat, (nevyplývá-li ze smlouvy jinak) bez zbytečného odkladu po vzniku tiché společnosti
* **povinnost ručení**: NE, ani primárně ani akcesoricky (X výjimky: dojde k deklaraci spojení: 1) jeho jméno je obsaženo ve jménu či obch. firmě podnikatele > ručí za všechny dluhy; 2) deklarace jím samotným vůči konkrétní třetí osobě > ručí za dluhy ze smlouvy s touto osobou)
* **právo kontroly**: dispozitivní právo nahlížet do obchodních dokladů a účetních záznamů (kogentní jen, když prokáže, že záznamy nejsou vedeny správně, poctivě – což prokáže stěží)
* **právo na stejnopis účetní závěrky**: bez zbytečného odkladu po jejím schválení
* **právo na podíl na zisku**: není-li výše stanovena smluvně🡪 určí se vzhledem k výši jeho vkladu a zavedené praxi stran, popřípadě vzhledem ke zvyklostem (ale ty se uplatní těžko, když jsou „tiché“)
* **povinnost nést podíl na ztrátě**: kogentní: podíl na ztrátě je stejný jako podíl na zisku; jeho vklad se o podíl na ztrátě snižuje > tj. může tak dojít až ke konzumaci vkladu a tím zániku t. společnosti (mohou si ale sjednat, že vklad se nebude snižovat, že uhradí podíl na ztrátě z jiných prostředků)
* **povinnost mlčenlivosti** – mají obě strany
* P@P podnikatele:
* **povinnost podnikatele podnikat** – to plyne ale spíše z § 6/1: příkaz jednat v právním styku poctivě, dále z §1787/2: P@P se odvozují od účelu smlouvy, kt. má zřejmě sledovat

E) **zánik tiché společnosti**

* obecná úprava zániku závazků v OZ🡪*např. dohoda stran, uplynutím času, splynutím práv a povinností v jedné osobě, odstoupením ze zákonných či sjednaných důvodů, výpověď smlouvy,…*
* ↪ speciální důvody zániku:
* **konzumace vkladu** (ledaže tichý společník uhradí podíl na ztrátě jinak)
* **ukončení podnikání,** kterého se tichá společnost týká
* **úpadek** podnikatele
* **vypořádání:** pouze vklad tichého společníka 🡪 povinnost podnikatele vydat mu bez zbytečného odkladu po zániku tiché společnosti jeho vklad upravený o podíl na výsledcích svého podnikání
* ↪ t. společníkovi tak vzniká peněžitá pohledávka ve výši vkladu snížená, případně zvýšená o podíl na ztrátě či zisku (+právo na vrácení dosud nevyplaceného podílu na zisku z minulých let)